

Юденков Алексей Сергеевич

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Уголовный процесс, криминалистика и судебная экспертиза, теория оперативно-розыскной деятельности

Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве

Аннотация: Настоящая статья посвящена процессуальным особенностям использования результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам и существующим проблемам в этой области.

Ключевые слова: доказывание, доказательства, достаточность доказательств, использование результатов ОРД в доказывании, оперативно-розыскная деятельность.

Процедура использования результатов оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве регламентируется различными законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

При рассмотрении правовой основы использования результатов оперативно-розыскной деятельности в уголовном процессе особое значение отводится Конституции РФ, обладающей высшей юридической силой и прямым действием на всей территории, регулирующей общественные отношения в государстве. При осуществлении оперативно-розыскной деятельности Конституция ограничивает вторжение в личную жизнь граждан, предоставляет им право судебного обжалования, гарантию судебной защиты их прав и свобод и др. Кроме того, прежде чем решить вопрос об использовании результатов оперативно-розыскной деятельности в уголовном

судопроизводстве, необходимо проверить законность их получения, так как положение Конституции РФ о том, что « при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона» (ч. 2 ст. 50), распространяется и на непроцессуальную деятельность.

Проверке подлежат следующие моменты:

– соблюдены ли положения Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» о том, в каких целях может проводиться оперативно-розыскная деятельность [1];

– проведены ли оперативно-розыскные мероприятия уполномоченным государственным органом;

– предусмотрены ли Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» оперативно-розыскные мероприятия, в результате которых получена представляемая информация;

– имелись ли предусмотренные Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» основания для проведения оперативно-розыскных мероприятий;

– соблюден ли предусмотренный Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, связанных с ограничением конституционных прав граждан;

– соблюдены ли положения УПК РФ об особенностях уголовного судопроизводства.

Действующий Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» определяет три основных направления использования результатов оперативно-розыскных мероприятий: первое непосредственно связано с уголовным процессом; второе ориентировано на область самой оперативно-розыскной деятельности; и третье касается принятия решений о допуске лиц к сведениям, составляющим государственную тайну, и допуске к определенному виду работам (на объектах, представляющих повышенную опасность для жизни и здоровья людей или окружающей среды;

связанных сотрудничеством с оперативно-розыскными органами; частного детектива и охранника).

Учитывая особенность, сложность, важность получения сведений оперативным путем и использования их в раскрытии и расследовании преступлений, в практической деятельности правоохранительных органов и спецслужб один из самых сложных вопросов – представление результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд. Для единого подхода в решении данного вопроса и нормативного его закрепления законодателем была разработана и утверждена Приказом МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27.09.2013 Инструкция «О порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд» [2].

Требования, предъявляемые названным нормативно-правовым актом к результатам, представляемым органу дознания, следователю, прокурору или в суд, порядок их оформления и представления, являются обязательными для сотрудников перечисленных оперативных подразделений государственных органов, осуществляющих ОРД в пределах своих полномочий, и подлежат обязательному исполнению на всех этапах проведения оперативно-розыскных мероприятий.

Полученная в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий информация нередко включает в себя сведения о конкретном эпизоде преступной деятельности, без которой сложно решить вопрос о возбуждении уголовного дела, подготовить и осуществить определенные следственные и судебные действия и выявить существенные обстоятельства по конкретному уголовному делу. Представляемая органам предварительного следствия информация должны иметь существенное значение для решения задач уголовного судопроизводства, а также всестороннего, объективного и полного исследования обстоятельств уголовного дела, установления как

оправдывающих, так и уличающих обвиняемого или отягчающих и смягчающих его ответственность обстоятельств. Если провести буквальное толкование ч. 1 ст. 75 УПК РФ следует, что недопустимость доказательства связывается законодателем с нарушением лишь требований самого УПК РФ, но, согласно упомянутой выше ч. 2 ст. 50 Конституции РФ «при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона». Таким образом, Конституция России провозглашает недопустимость доказательств, собранных субъектами доказывания с нарушением любого федерального закона, а не только УПК РФ. В случае возникновения коллизии, конституционная норма обладает преимуществом перед отраслевой, следовательно, ч. 1 ст. 75 УПК РФ необходимо толковать расширительно – в строгом соответствии с текстом Конституции РФ. Иначе доказательства, полученные органом предварительного следствия, например, в результате проведенных незаконных оперативно-розыскных мероприятий и приобщенные к уголовному делу с внешним соблюдением уголовно-процессуальной формы, могли бы считаться допустимыми. Например, оперативными сотрудниками органов следствия была проведена проверочная закупка наркотических веществ с последующим проникновением в жилище против воли лиц в нем проживающих и без получения на то предварительного либо последующего разрешения суда, несмотря на то что это предписывает ч. 2 ст. 8 Закона «Об оперативно-розыскной деятельности». Если в ходе такой закупки изъяты либо выданные наркотическое вещество и денежные купюры были осмотрены оперативными сотрудниками с соблюдением всех установленных законом процессуальных правил, то исходя из прямого смысла ч. 1 ст. 75 УПК РФ они должны были бы признаваться допустимыми доказательствами, так как формально требования УПК РФ не были нарушены. Иначе это может обусловить подмену процессуальных действий оперативно-розыскными мероприятиями в целях незаконного добывания будущих доказательств, когда процессуальная форма

применяется в качестве «ширмы» для нарушения конституционных прав личности.

При определении законности осуществления оперативно-розыскных мероприятий нужно проверить – были ли они осуществлены в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законом. Соблюдение этого требования исходит из необходимости выполнения субъектами получения доказательств всех положений уголовно-процессуального законодательства России, регламентирующих сбор, проверку и оценку доказательств, а также порядок и основания возбуждения уголовного дела. Так, при представлении дознавателю сведений, полученных в ходе прослушивания телефонных переговоров лиц, производящих незаконное перемещение наркотических средств, нужно отмечать, когда, кем, где, с применением каких технических средств и в каких условиях выполнялась запись телефонного разговора. Получив эти данные, дознаватель обязан их осмотреть и приобщить к уголовному делу в качестве вещественных доказательств, а при необходимости назначить проведение акустической (фонографической) экспертизы, предварительно получив в предусмотренном законом порядке образцы исследуемых голоса или шума (ст. ст. 81, 82, 176–178, 195–198, 202, 204–207 и др. УПК РФ). Применительно к следственным и судебным действиям сама возможность и пределы использования результатов оперативно-розыскной деятельности устанавливаются УПК РФ, так как именно в нем законодательно закреплены основания производства соответствующих следственных, судебных действий. Так, в ст. 89 УПК РФ «Использование в доказывании результатов оперативно-розыскной деятельности» указано: «В процессе доказывания запрещается использование результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам настоящим Кодексом».

Представляется, что фактическое содержание сведений полученных в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий практически не меняется, а изменяется только их форма при облечении их в уголовно-

процессуальные доказательства, путем производства следственных действий. И если изначально оперативными сотрудниками был нарушен процессуальный порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, нарушена процессуальная форма их оформления и передачи их результатов участникам уголовного судопроизводства, то в дальнейшем на их основе не могут быть сформированы доказательства, отвечающие требованиям достоверности и допустимости.

Представляется правильным, чтобы к результатам оперативно-розыскной деятельности предъявлялись более строгие требования, приближенные к требованиям, установленным к доказательствам в уголовном судопроизводстве. В первую очередь результаты оперативно-розыскной деятельности должны отвечать свойствам достоверности и допустимости. Для этого порядок производства оперативно-розыскных мероприятий и передача их результатов должны быть максимально преданы гласности и регламентированы Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности».

В Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» целесообразно раскрыть такие положения как:

1. Понятие и содержание оперативно-розыскных мероприятий. Так как ныне действующий Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» не раскрывает понятие и содержание ни одного оперативно-розыскного мероприятия.

2. Порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий. Считается, что порядок производства оперативно-розыскных мероприятий должен быть постатейно, четко регламентирован Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности». Кроме того, подробное определение процессуальной формы оперативно-розыскных мероприятий повысит требования к качеству результатов оперативно-розыскной деятельности, обусловит единообразие их применения, соблюдение законных прав лиц, в отношении которых они проводятся. При этом это не скажется на стратегии и тактике производства

оперативно-розыскных мероприятий, которые имеют право разрабатывать сотрудники оперативно-розыскных подразделений.

Литература

1. Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 21.12.2013) «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 33, ст. 3349. 18 августа.

2. Приказ МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27.09.2013 «Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд». Зарегистрировано в Минюсте России 05.12.2013 № 30544 // Российская газета. 2013. № 282. 13 декабря.

© Бюллетень магистранта 2014 год № 1